

Naše zn. 74161/2023-SŽ-GŘ-08

Věc: Vysvětlení zadávací dokumentace č. 3

Sektorová nadlimitní veřejná zakázka na dodávky s názvem:

„Log management a SIEM“

Správa železnic, státní organizace (dále jen „Zadavatel“) obdržela dne 26. 10. 2023 v 09:35 hodin žádost o vysvětlení zadávací dokumentace. Zadavatel formou Vysvětlení zadávací dokumentace odpovídá na tuto žádost doručenou k veřejné zakázce následovně:

Dotaz č. 3:

1. V preambuli návrhu smlouvy zadavatel stanoví pravidla pro případ kolize ustanovení obsažených v jednotlivých dokumentech smluvní dokumentace a uvádí, že pokud je ve smlouvě obsažen článek se shodným názvem jako v ZOP, OOP nebo jiném smluvním dokumentu, neznamená to, že by článek smlouvy plně nahrazoval příslušné články v jiných smluvních dokumentech, pokud není výslovně uvedeno jinak, obdobné platí i pro vztahy mezi jinými smluvními dokumenty.

Dodavatel se pro vyloučení veškerých pochybností ptá, jakým způsobem zadavatel vykládá tato pravidla ve vztahu ke smluvním sankcím. Potvrdí zadavatel, že kumulace sankcí podle ZOP a OOP není možná, resp. tedy že zadavatel nebude sankcionovat totožné porušení smluvní povinnosti současně podle ZOP i OOP?

2. Článkem 15.2 návrhu smlouvy si zadavatel vyhrazuje oprávnění posuzovat překročení nároků systému na požadavky na služby platformy SŽ kdykoli po dobu účinnosti smlouvy i po jejím skončení. Pokud však v souladu s návrhem smlouvy budou zadavateli poskytnuty licence na dobu trvání majetkových práv autorských a zadavatel bude pokračovat v provozování dodaného řešení i po ukončení účinnosti smlouvy, nebude mít dodavatel žádnou možnost ovlivnit, jak s dodaným řešením zadavatel naloží. Stejně tak je tato smluvní pokuta nepřiměřená pro případ, že v průběhu plnění smlouvy dojde k nutnému upgradu např. z důvodu legislativních změn. I v tomto případě si lze představit možnost dopadu do nároků na platformu SŽ, aniž by se tak ovšem stalo z důvodů na straně dodavatele, a aniž by bylo spravedlivé požadovat zaplacení smluvní pokuty. Upraví zadavatel uvedené ustanovení?

3. V článku 16.2 návrhu smlouvy je vybranému dodavateli stanovena povinnost podle pokynů zadavatele v souvislosti s ukončením smluvního vztahu založeného touto smlouvou provádět činnosti spočívající v součinnosti při ukončení této smlouvy (exit plán), a to při přípravě a předání novému dodavateli nebo objednateli, a to (v souladu s čl. 16.4) do doby úplného převzetí novým dodavatelem, nebo objednatel. Podle čl. 16.3 platí, že tyto činnosti jsou již zahrnuty v ceně díla.

Zda a případně kdy zadavatel, popř. nový dodavatel úplně převezme poskytování služeb, resp. provozování díla, je však okolnost zcela mimo vůli dodavatele. Dodavatel zejména nemůže ovlivnit výběr nového dodavatele, jeho odborné schopnosti a zkušenosti, tedy ani dobu, po kterou bude nutné součinnost v oblasti exitu poskytovat. Zadavatel tedy uvedeným ustanovením požaduje, aby se dodavatel zavázal v již sjednané ceně k předem neomezenému rozsahu součinnosti, resp. k jejímu poskytování po neomezenou dobu. Dodavatel se však může zavázat pouze k tomu, že provede činnost exitu v souladu s vypracovanou před-implemenční analýzou a že součinnost v oblasti exitu poskytne v předem známém rozsahu (po omezenou dobu). Cena případné součinnosti nad rámec předem sjednaného rozsahu musí být sjednána dle zadavatelem skutečně požadovaného rozsahu součinnosti jako násobek stanovené MD sazby a počtu dnů, po který byla součinnost poskytována.

Dodavatel proto žádá, aby zadavatel upravit návrh smlouvy v souladu s výše uvedeným.

Odpověď k dotazu č. 1:

Závazný návrh smlouvy (Příloha č. 6 Zadávací dokumentace) kromě textu citovaného v dotazu stanoví následující:

"V případě kolize ustanovení obsažených v jednotlivých dokumentech smluvní dokumentace mají přednost ustanovení obsažená v následujících dokumentech v uvedeném pořadí (pokud není výslovně uvedeno jinak):

- *Vlastní text Smlouvy;*
 - *Přílohy č. 1 až 6 Smlouvy;*
 - *Příloha č. 7 Smlouvy – Zvláštní obchodní podmínky pro Zakázky v oblasti ICT (dále jen „ZOP“);*
 - *Příloha č. 8 Smlouvy – Obchodní podmínky ke Smlouvě o dílo (dále jen „OOP“);*
- Ostatní dokumenty zadávací dokumentace Veřejné zakázky či zmiňované ve Smlouvě."*

Z uvedeného je tedy zřejmé, že jestliže Zvláštní obchodní podmínky pro Zakázky v oblasti ICT obsahují zvláštní úpravu sankcí, neuplatní se smluvní pokuty uvedené v Obchodních podmínkách ke Smlouvě o dílo. Zadavatel tímto potvrzuje, že nebudou současně aplikovány sankce dle ZOP a OOP, pokud na dané porušení smluvní povinnosti dopadá zvláštní úprava v ZOP. Nedochozí tedy ke kumulaci sankcí.

Odpověď k dotazu č. 2:

Zadavatel si vyhrazuje možnost posuzovat překročení nároků na infrastrukturu v průběhu provádění plnění i kdykoliv po skončení smluvního vztahu. Posouzení nároků na infrastrukturu a jejich překročení však bude vždy probíhat ve vztahu k rozsahu a parametrům požadovaného řešení tak, jak je vymezeno v kapitole 2.4 Přílohy č. 1 Zadávací dokumentace - Technická specifikace. Nároky na infrastrukturu, které dodavatel vyplní v příloze č. 19 Zadávací dokumentace - Požadavky na služby Platformy SŽ, tedy musí odpovídat parametrům v kapitole 2.4 Přílohy č. 1, a pokud dojde k překročení nároků, vzniká nárok na uhrazení smluvní pokuty dle čl. 15.1. až 15.3. Přílohy č. 6 - Závazného vzoru smlouvy.

Naopak pokud Zadavatel po ukončení smlouvy bude řešení rozšiřovat nad rámec těchto požadovaných parametrů dle kapitoly 2.4. Přílohy č. 1 a dojde k překročení nároků na infrastrukturu, nárok na uhrazení smluvní pokuty dle čl. 15.1. až 15.3. Přílohy č. 6 - Závazného vzoru smlouvy po dodavateli řešení na straně Zadavatele nevznikne.

Odpověď k dotazu č. 3:

Jedním z výstupů Před-implementační analýzy, který je vymezen v kapitole 4.1.1 Přílohy č. 1 Zadávací dokumentace - Technická specifikace, je i "Specifikace kroků, součinností dodavatele a jejich rozsah v MD, při ukončení projektu (exit plán), které budou součástí poskytované služby".

Dodavatel tedy v rámci před-implementační analýzy vymezí a určí jednotlivé kroky exit plánu, a tyto budou v rámci akceptace před-implementační analýzy schváleny Zadavatelem. Exit plán (tedy předání řešení Zadavateli, nebo novému dodavateli) pak tedy případně proběhne v rozsahu dle schválené před-implementační analýzy (jak výslovně určuje čl. 16.3 Přílohy č. 6 - Závazného vzoru smlouvy), kdy dodavatel odhadne jejich pracnost na základě svých předchozích zkušeností v jiných projektech.

Exit plán pak tedy bude probíhat v režimu a rozsahu vymezeném v před-implementační analýze, přičemž konkrétní činnosti v rámci exit plánu, specifikované v před-implementační analýze, jsou již zahrnuty v ceně plnění dle čl. 16.3 Přílohy č. 6 - Závazného vzoru smlouvy, a dodavatel tyto v nabídkové ceně zohlední. Takto vymezený rozsah exit plánu by pak neměl být překročen. Součinnost dodavatele v rámci exit plánu tedy není neomezená, jak se mylně domnívá tazatel.

Zda a kdy převezme nový dodavatel, nebo Zadavatel poskytování služeb, je okolnost nejen mimo vůli dodavatele, ale rovněž ani Zadavatel nemůže tyto okolnosti predikovat. Stejně tak nemusí k exit plánu vůbec dojít, a to pokud např. bude v poskytování služeb i po ukončení tohoto smluvního vztahu pokračovat dodavatel. Zadavatel tedy zcela setrvává na smluvních podmínkách exit plánu, jak ho upravil v Příloze č. 6 - Závazném vzoru smlouvy, neboť k jeho změně není žádný důvod. Úprava exit plánu ve smlouvě je projevem odpovědného jednání Zadavatele, zároveň se jedná o transparentní a rovnou smluvní podmínku vůči všem potenciálním účastníkům zadávacího řízení.

Závěr

Zadavatel setrval na zadávacích podmínkách. Jeho vysvětlení zcela odpovídá původnímu znění zadávací dokumentace. Neprovedl tak žádnou změnu zadávací dokumentace. Lhůta pro podání nabídek se tak nemění a je stanovena na den 7. 11. 2023 do 8:30 hodin.

.....

Ing. Dalibor Fajkus

náměstek ředitele organizační jednotky pro rozvoj